

جامعة محمد بوضياف كلية الحقوق والعلوم  
والعلوم السياسية

موسم 2019/2020

السنة : أولى حقوق.

## مدخل العلوم القانونية - نظرية الحق -

للطالب : طيوب محمد



## ملخص المدخل للقانون

مفاهيم الحق - السطاسي : ٥٥

(١) حرية الحق في اللغة العربية :

الحق مكان في العبارات التالية : الثبوت ، الوجوب ، التصديق ، التكلم ، التصحيح ، الاستيقان ، اليقين ، الخلية ، إلخ خصام ، الشدة ، التصديق ، التواجد ، الخط ، الضميمة ، المطابقة ، الموافقة ، إلخ مداد .

(٢) تعريف الحق في الاصطلاح :

أ- تعريف الحق في المذهب القانوني الحديث :

١- المذهب الشخصي : ( ويبيده تشايد - سافيني )

هو قدرة إراديت يسلط بها الشخص ( صاحب الحق ) في نطاق محكوم وضمن حدود معينة .

( هذا المذهب ينص على أن الحق لا يقوم إلا بوجود إرادة ، فإما إرادة متلازمة .

إلخ تنقذات .

٢- هل هذا إلخ جاء الحقوق التي تثبت لحد يبيد إرادة كالصبي والمجنون ، والغائب ، والورث .

ب- ويثبت على إرادة حقيقية لهم كالشخص إلخ متباين .

٣- المذهب الموضوعي : ( أهوينج )

يرى هذا المذهب الحق بأنه : مصالحة جميعها القانون

وبناء على هذا يدخل المجنون والصبي غير المميز في هذا الفكر .

إلخ تنقذات :

- المصالحات ليست جوهر الحق - بل هي نهاية مبررة عنه .

- الحماية تتم عنصرًا خارجيًا إذ الحق سابق لها .

تعريف الحق في المصلحة :

1) المذهب الشخصي : يقوم على

قدرة أو سلطة الإرادة تحولها القانون الشخصي فكمه من القيام  
بعمل معين .

المقالة 4) - من الظاهر ويوجد الحق بالإرادة . لأنه للحق قوت رغم إعلم الإرادة

2) - إنكار هذا المذهب ثبوت الحق للشخص المعنوي .

3) - حلف بسم الله الحق استعمال أو مباشرة .

4) المذهب القوي مطلق :

مصلحة تخصها القانون :

لأن الحق يثبت لدى الإرادة واحدة غير الأهلية على حد سواء .

- الحاضر الموقوف : الفاشدة والمنفعة

- الحاضر الشكالي : للحماية القانونية للمصلحة

المقالة 5

1) المصلحة ليست جوهر الحق بل هي نهاية موجهة منه .

2) الحماية قد تكون مغلقة خارجيا إذا الحق سابقا لها .

3) المذهب المطلق :

الحق هو مصلحة مادرية أو أدبية تخصها القانون بتحويلها

صاحبها سلطة القيام بالأعمال التزمته إقليد هذه

المصلحة .

النظرية الحديثة في تعريف الحق :

هو ميزة منحها القانون لشخص معين ويضنها

بوسايله . وبمقتضاها يتصرف الشخص على أوقية

معترف بثبوتها . إما باعتبارها مملوكة أو باعتبارها

مستحقة .

### 3- المذهب المعتدل : ( كاميستان )

الحق هو : مصلحة مادية أو أدبية تحميها القانون بتحويلها  
صاحبها سلطة القيام بالأعمال اللازمة لتحقيق هذه المصلحة .  
إذ العلاقات :

نفس العلاقات السابقة إلا تجاهيين انسانيين .

ب - تقوية الحق في النظرية الحديثة : ( جابون )

هو : استئثار شخص معين بشيء أو قسمة معينة  
تحول لصاحبها السيطر والإقضاء ، ويهدف إلى تحقيق مصلحة  
حسنة القانون لأنها ذات قيمة اجتماعية .  
عناصر الحقوق :

1- إلا متعار : الإغتراف دون غيره بالحق المشروع .

2- التسلط : القدرة على الإستطارة والإقضاء واستئثاره

3- الإقتضاء : يكون بعدم احترام الغير ، وعدم الجواز دون الإقتضاء

4- الحاية القانونية : يمنع دعوته من الاعتداء على أي حق يقره القانون .

ج : حقوق الحق في الإصطلاح العام :

هو الحكم المطابق للواقع .

وفي الفقه لدى المسلمين لم يحوزوا قهراً الترتيبات لكماله واضعاً

المصير الثلاثي : في تعميم الحق عن غيره مع اللطويات

القانونية .

1- الحق والقانون :

يلحظ أن القانون يقر الحقوق للأشخاص وينظم العلاقات

بينهم ، إذ يعتبر القانون مصدراً للحقوق ، وهو مصدر الالتزام  
أيضاً .

2- الحق والواجب :

الحق يقابل واجب .

لماحق استئثاراً بحسبه القانون والواجب التزام يقع على حائض الشخص

كما في الملكية مثلاً ، حيث يتمتع المالك بكل الحق في التصرف والإستغلال

والإستغلال ، المنسوب على التزمين احتراماً لهذا وذلك ، وإلا كان العقاب

المحصل الثاني : أن كان الحق :

المعنى الأول : صاحبه الحق أو الشخص :

تكونه الشخص :

هو من يترتب له القانون بالشخصية القانونية أو الوجود المدني :

و - من كان هذا الوجود من أن يكتب الحقوق التي آخرها

القانون وأن يعمل إلى التزاماته :

و يأتي الشخص أو ما يسمى بصاحب الحق على وجه منها :

أ - الشخص الطبيعي :

الشخص الطبيعي هو الإنسان مطلقاً

ب - شخص الشخص القانونية :

تستعمل على ذلك المادة كلمة القانون المدني :

ج - شخص الشخص القانونية : ولذا كانت متباينة مع الشخص الطبيعي

على أن الشخصية يتحقق بالحقوق التي يحددها القانون بشرط أن يولد منها

د - شروط قيام الشخص القانونية :

- تمام الولادة : أن ينفصل المولود كونه من أمه أو أخته تماماً

- تحقق الحياة : وتتمثل ذلك ولو بوجهة من الزمن بالبقاء

والنفس والتركيب والشعير والصراخ

ح - مكونات الشخص القانونية الطبيعية :

- أهلية :

أهلية الأداء بشرط

أهلية الأداء بشرط

أهلية الأداء بشرط

أهلية الأداء بشرط

أهلية الأداء بشرط

أهلية الأداء بشرط

## I. مكونات الشخصية القانونية :

1. الذات
2. المكانة : أ) المكانة السياسية ، ب) المكانة القانونية ، ج) الحالة المدنية
3. الاعتراف : 1. اعتراف دولي ، 2. اعتراف داخلي
4. الاعتراف الذاتي
5. الوطن : 1. الوطن العام ، 2. الوطن الخاص

أ) الذات : وهو من صميم حق الإنسان في شخصيته ، فلا يجوز التنازل عنه أو جعله ملكاً لمعاملة بغيره أو غيرها .

كما لا ينفك بالتنازل عنها طالت مدة ولا يبرمج تغييرها أو تمثيلها

### II. المكانة :

1. المكانة السياسية : من أهمها الانتخاب والفرش وعليه واجب أداء الخدمة الوطنية .

أ) الأجنبي : هو من لا يحمل جنسيته للدولة التي يوجد على إقليمها

ب) المواطن : هو من تمتعت به جميع حقوق المواطنة

ج) الجنسية : جنسيتان أصلية وعكسية وتكون القوة بالزواج

والجنس

### 2. المكانة القانونية :

أ) أعرب

ب) متزوج : له حقوق وعليه واجبات تجاه أسرته وأهله

أ) قائمة نسب : وهم من تجمعهم أصل واحد وهي قسما

1. قائمة مباشرة : من كانت بينهم صلة قرابة أصولية وفرونية

2. قائمة غير مباشرة : (وهم الحواشي) - وهم من يربطهم

بالصل واحد دون أن يكون أحدهم فرعا مما قرأه والآخر والآخر والآخر

ب) قائمة مصاهرة : و تتحقق بالزواج



## 2- الحالة المدنية :

- الإعلان للعالم لحقوق الإنسان : فصلت المادة 16 منه : لكل شخص حق في حرية الفكر والضمير والدين ...

### في التشريع الجزائري :

- المادة 29 من الدستور : من شروط الترشح لمكتب الرئاسات : يدعى بالعلم
- المادة 42 من ق. الأسرة : شرط التكفل بالسلام
- المادة 48 من ق. الأسرة : منع زواج السليمة بغير المسلم
- المادة 93 من ق. الأسرة : اشتراط العلم بالسلام في الزواج

## 3- الأهلية :

### تعريفها اصطلاحيا :

هي صلاحية ( أي كفاءة ) الشخص في اكتساب حقوق وتحمل التزامات ، وإذا يباشر بنفسه أو كمال القانونية المتعلقة بحقوقه . وهي قسمان :

#### أ- الأهلية وجودية :

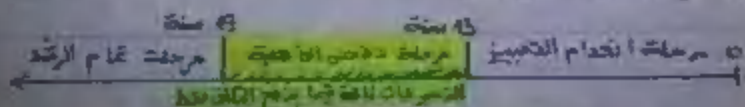
وهي صلاحية الشخص لأن تثبت له حقوق وتحمل التزامات . ( فهي ثابتة حق للمجنون والسفيه )

#### ب- الأهلية أداء :

وهي قدرة الشخص على ما شئته تصرفات قانونية بنفسه ( وهي لا تثبت للجميع فخرج المجنون وغيره منها ) .

### شروط سلامة التصرف :

- 1- بلوغ السن القانونية : من الرشد 18 سنة المادة 49 ( ق.م )
  - 1- سلامة العقل : فخرج المجنون والعته
  - 3- غم الإرادة من كل عيب : فخرج الإكراه - والخلط والتدليس
- مراحل الأهلية المذكورة :



#### ١. عناصر من الأهمية : عناصر الأهمية :

- ١- المحزون : فاعد الحق تماما .
  - ٢- البتة : قليل القوس .
  - ٣- السفرة : المعذر مثل صومع .
  - ٤- ذو الخط : الساج الذي لا يعرف ما ينفعه وما يضره .
- ويحذف عن الأهمية أحكام الولاية أو الوصاية أو القوامة .
- #### ٢. الرشد في القانون الطبيعي :

- ١- في القانون الطبيعي : سنة كاملة .
- ٢- في القانون التجاري : ١٨ سنة كاملة . مع إذن أحد الوالدين .
- ٣- في القانون الأسرة : سنة الزواج : ١٨ سنة كاملة .
- ٤- في القانون : ١٨ سنة كاملة .
- ٥- في انتخابات : ١٨ سنة كاملة .
- ٦- في الحريات : ١٨ سنة كاملة .

#### ٣. القانون المدني : الأسرة : ١٨ سنة كاملة .

#### ٤. القانون التجاري : انتخابات : ١٨ سنة كاملة .

#### ١٤. الذمة المالية :

كل ما يتعلق بأعمال .

#### ٥. خصائصها :

- ١- قابلية لكل شخص طبيعي حتى ولو كان صبيًا أو مفلسًا .
- ٢- واحدة لا تتعدد .
- ٣- غير قابلة للتقسيم ( إما حقوق فقط أو التزامات فقط ) .
- ٤- غير قابلة للزوال .

#### ٥. أهمية الذمة المالية :

- ١- حرية التصرف بأعمال : ( مثل حرية الذمة في التمتع في ملكها ) .
- ٢- يمكن للتنفيذ الجيد في حدود الذمة المالية فلا يمكن إدخال أصول الزوجة في التنفيذ لأن ذمتها منحصلة عن ذمت زوجها .



## ١٥- المواطن :

### ١- معنى المواطن :

- ١- هو أداة لتوزيع الاختصاص إلى فئتين بين جهات همتها .
- ٢- هو انعكاس قانوني للتبليغ بالذم والحق والنفذات والقوانين القضائية .

### ٢- تحديد المواطن :

هناك خلاف حول تحديد مواطن الشخص المسمى عليه ، ويوجد ذلك إلى :

#### ١- المواطن المسمى :

أي أن المسمى عليه يقيم في المركز الرئيس أو محله التجاري أو سكناه حيث يعتبر المسمى عليه معتمداً عليه حكماً ، وأما حقيقة الملكية :

#### ٢- المواطن الواقعي :

وهو المواطن الذي يقيم فيه عادة ، والمستريح الزاوي ، مع للمواطن المسمى .

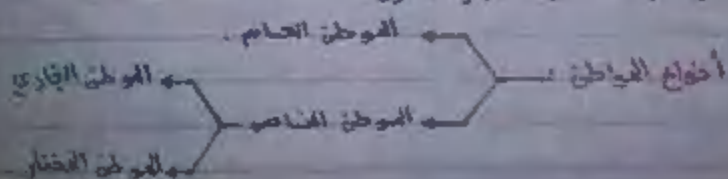
### ٣- أنواع المواطن :

#### ١- المواطن العام :

- هو المواطن الذي تكون فيه أعلى الشخص ونشاطه عموماً غالباً .
- هو المواطن القاصر والمحجور عليه والمفتود والغائب هو مواطن من يوجب عنه قانوناً ( المادة ٣٤ ، ٤٥ ) أي مواطن الولي أو الوصي أو القسيم .

#### ٢- المواطن الخاص :

- ١- المواطن التجاري : محل تجارته وحقوقه .
- ٢- المواطن المختار : وهو المواطن الذي تختاره دائمته ويتم ذلك بثبات تصرف قانوني معين .



يقتضي الشخص الطبيعي بأحد الكاهن الكاثوليكية.

1. الوفاة (إما وفاة حقيقية أو وفاة حُكْمِيَّة)

أ. الوفاة الحقيقية: - تكون بالتصريح بها خلال الله ساعة.

- يكون الحق بإذن طابط الحالة المدنية بها.

- على شهادة الطبيب أو غايط الشرطة القضائية.

- يصرح به أحد الأقارب.

- تقوم توكنته إلى الورثة.

ب. الوفاة الحُكْمِيَّة: - مثال: حالة المفقود في لضم الشارقة.

في هذه الحالة لا بد من حكم قضائي.

1 - قبل صدور الحكم: لا تقسم التركة (لا مة مفقود).

2 - بعد صدور الحكم: هنا لدينا حالتين:

أ. إذا كان وقع العقول هو الخالي: تقسم التركة بعد 4 سنوات.

ب. إذا كان وقع النجاة والسلامة هي العالية: والشخص لا يزال مفقود.

فإن للمخاض السلطة التقديرية في تقسيم التركة بعد مرور

4 سنوات.

3. صدور حكم القتل وأثره: في حالة عودة المفقود.

1. بالنسبة للتركة: تسترجع أمواله وإن تصرف فيها وإذ لا داللا

أ. إذا كانت الأموال مضمونة: فإن التصرفات صحيحة.

ب. إذا صادت بسبب البنية في ذلك: فإن التصرفات غير صالحة ويستردّها.

2. بالنسبة للزواج: أجاب القانون المعصومي على:

أ. إذا كانت لم تتزوج فهي زوجية.

ب. إذا كانت قد تزوجت وتم الدخول بها: فهي ذلك حاصتان.

4. إذا كان الزوج الثاني لا يعلم بزواجها وقد دعا لزوجها فهي للزوج الثاني.

5. وإذا كان الثاني يعلم بذلك فهي للزوج الأول.

ج. إذا لم يتم الدخول بها أصل فهي للثاني.

## ⑤ الشخصية المحضوية (الافتقاري)

### \* أهمية وجود الشخصية المحضوية :

- 1 - هو أطول عمراً وأكثر خلقاً .
- 2 - هو أقدر من إقامة المشاريع العامة .
- 3 - يكشف أهمية الحق صعيد القانون العام .

### \* تعريف الشخصية المحضوية :

هو مجموعة الأشخاص والأصول تكون لها شخصية قانونية تقوم بكل حاجي .

### \* أنواع الشخصية المحضوية : ( المادة 49 - من القانون المدني )

- 1 . الدولة ، البلدية ، البلدية .
- 2 . المؤسسات للمنفعة ذات الطابع الإداري .
- 3 . الشركات المدنية والتجارية .
- 4 . الجمعيات والمؤسسات .
- 5 . الوقف .
- 6 . كل مجموعة من الأشخاص أو أموال - يندرجها القانون للشخصية القانونية .

### \* آثار الشخصية المحضوية :

- 1 لها أهلية عامة .
- 2 لها أهلية تقتصر بها .
- 3 لها موطن .
- 4 يكون هناك نائب يبرر إرادتها .
- 5 تمتع النقاضي .

### \* اشتراطها :

- 1 . إنشاء الأجل المحدد في العقد . 2 . إنشائها بتحقيق العرف .
- 3 . هلاك جميع المال . 4 . موت أحد الشركاء أو الزوج عليه لإفساده أو إخفاؤه .
- 4 . يجوز أن يستمر مع الورثة ولو كانوا قسراً ومع باقي الشركاء . 5 . إجماع الاعضاء على المل . 6 . لها تمثيل خاص لها وصفاً .

## ⑤ محل الحق :

• تأويله :

هي ما يكون عليه الاستكثار .  
محل الحق أمران : على العمل وعلى الشئ .

## 1- العمل :

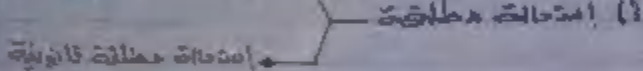
إن محل الحق الشذويع على العمل يكون دائما :

- إما أداء عمل معين .
- أو امتناع عن عمل معين .

• بشيء واحد : ممكنا . محينا . ههروها .

فإن يكون العمل محل الحق ممكنا ، وليس مستحيلا

والمتحالت نوعان :



(2) استحالات نفسية .

2- أن يكون العمل ممكنا أو قابلا للتصديق ، لا يتحدد بهذا ، فنزل .

3- أن يكون ممثلا ، أي غير مخالف للأحكام العامة والنظام العام .

## 2- الشئ :

• تعريف الشئ : كل ما لا يعد شئ ما يعد شئاً ، وإن كان  
دائج ماديا كان أم معنويا .

• أقسام الشئ :

1) أشياء قابلة للتعامل

2) وأشياء غير قابلة للتعامل .

## الأشياء:

مقتضى القول: لا ما لا يجد شخصا هو شيئا، ولو كان ذاتي  
مادة كان أم محتويا.

## أقسام الأشياء:

أ. أشياء قابلة للتعامل (قابلة للملك)

ب. أشياء غير قابلة للتعامل (غير قابلة للملك).

أ. أشياء القابلة للتعامل: المادة، 682 من ق.م.

هي: كل شيء غير خارج عن التعامل بطبيعته أو بحكم القانون  
يصلح أن يكون محلا لحقوق المالية.

ب. أشياء غير قابلة للتعامل:

أ. الأشياء التي تخرج عن التعامل بطبيعتها والتي لا يستطيع

أحد أن يستأثر بخصائصها، مثل مياه البحر - النهر

ب. والأشياء التي تخرج عن التعامل بحكم القانون: هي التي لا يجوز

القانون أن تكون محلا لحقوق المالية، مثل المرافق العامة

والمرافق والطرق العامة ... وأصول متعلقة بالاعتماد

الحكم مثل: المخدرات والأجهزة ...

## الأشياء الثابتة والمتحركة:

أ. العقارات: وهي الشيء الثابت الذي لا ينقل دون كلف

كالأراضي والمباني:

أ. عقارات بطبيعتها: مثل الأراضي والنباتات، المباني

القنابر السوداء.

ب. عقارات بالتخصيص: منقول وضعه صاحبه في عقار

لخدمته عقار.

ملاحظة: أ. وجود منقول وعقار.

ب. أن يكون لملك واحد.

ج. أن يوصد لخدمته.

## المستقل

مثل: الحيوان والسيارات والثمار والمزروعات.

٥. أقسام المستقل:

(1) طبيعيا - وهو الذي ليس لها صلة إلى استقرار وتقليل تلك كالبضائع.

(2) منقولات بحسب المكان - نحو الخشب إذا أصله عقار متعلق في الشجر ثم يتحول ويصنع فشيئا.

٦. أهمية تقسيم العقار المستقل:

1- هناك حقوقا تود على العقار دون المستقل.

2- إجراءات العقار خاصة كالقوة بثق والتسجيل وإكشاه.

3- مختلفان في إجراءات التنفيذ.

4- مختلفان في إله خصائص القضايا: (العقار الجوة بدائوته الموهود فيها العقار والمستقل الجوة بموجب المدعى عليه).

خصائص أخرى:

(1) أشياء قابلة إلى استقلال والأشياء غير قابلة إلى استقلال.

(2) أشياء مملوكة وأشياء قيمية.

(3) أشياء مادية وأشياء منوطة.

## (4) - مختصر المبادئ:

هناك دملون قسمي الشخص في حقوقه بغير عليه (أ) يسلك

طريقها ويستعملها أداء الحفاة على مكتسباته وحقوقه - وهي:

4- الدعوة المدنية: كلمة أمام القاضي العقلي - المدني

والتجاري والشخصي - وإله حتما.

2- الدعوة الجزائية: الحق العام والخاص - ورد إلى غناه.



## 5. تقسيم الحقوق،

أ) الحقوق السياسية

ب) الحقوق السياسية المدنية

ج) الحقوق العامة : ( الحقوق المدنية بالشخصية )

1. حق الحياة . 2. حق الإقامة بالشخصية القانونية . 3. حق العبادة

4. حق الظاهر . 5. حق التنقل . 6. حق المعتقد .

حيواناتها :

1. لا تتلذذ حيوانا ولا نظاما .

2. يجب التوفيق بين المصالح

3. حقوق الأسرة

4. 3. الحقوق العامة

أ) الحقوق الشخصية

ب) الحقوق العينية : الأصلية والتبعية .